

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：X2012120046

UDC_____

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

民事争点整理程序研究

——以台湾地区争点整理规则为借鉴

Research on Procedure of Issues Arrangement in Civil
Litigation—Using Issues Arrangement Rules in Taiwan for
Reference

张 晴

指导教师姓名：张榕 教授

专 业 名 称：诉讼法学

论文提交日期：2015 年 10 月

论文答辩时间：2015 年 12 月

学位授予日期：2016 年 1 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2015 年 10 月

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：

日期： 年 月 日

导师签名：

日期： 年 月 日

内 容 摘 要

争点整理程序是民事审前程序的核心环节，其拥有提升效率和实现正义的价值，可促进集中审理、引导当事人和解、节约司法资源。本文基于我国当前司法实践的困局，有针对性的比较借鉴台湾地区的立法模式和实践经验，对现行制度进行梳理与评析，探寻问题根源，并提出构建我国民事争点整理程序的具体设想。核心在于将争点整理程序前移至举证期限届满之后进行，着重于精细化运作以实现实质信息的有效利用，并对争点效力固定乃至引入早期中立评估，以期对司法实践有所助益。

本文除引言和结语外，分为四章。

第一章为民事争点整理制度概述。该章着重阐述了民事争点整理制度的定义、发展进程和价值等基本问题。

第二章为我国争点整理程序的实践困局。该章分析了我国当前司法实践中面临的问题。从法律规定与实践背离的角度挖掘制约困局的深层原因，并结合 2015 年最高院《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》和实证数据分析讨论。

第三章为台湾地区争点整理规则的实用性分析。该章介绍了台湾地区的争点整理规则。通过概述其制度的主要特点、亮点，并与我国司法实践相比较，提出可予借鉴之处。

第四章为我国民事争点整理程序的完善路径。该章提出了构建民事争点整理程序的具体设想。从明确制度和流程、加大信息公开和利用、完善相关配套措施等方面进行论证，结合我国实际，形成较为具体的思路。

关键词：争点整理；审前程序；完善路径

ABSTRACT

Procedure of issues arrangement plays a vital role in civil pretrial preparation procedure, which has the value of improving trial efficiency and realizing justice, mainly will promote the judgment centralized, helps the parties settle disputes, save the judicial resources and so on. This article is based on the current judicial practice in China, according to the comparison and reference legislative mode and practiced experience in Taiwan, carting and analyzing the present situation, and putting forward to establish procedure of issues arrangement of concrete design. The core part is issues arrangement should be moved forward to after the expiry of the time limit of evidence, focuses on elaborating operation to achieve the utilization of the essential information, and make sure the effectiveness of issue so much as introduce early neutral evaluation, in order to make benefits to the reconstruction of Chinese practice.

Besides the preface and conclusion, this article is divided into four chapters.

The first chapter is overview of issues arrangement. It focuses on the concept of issues arrangement. Mainly introduces the definition, and the basic theory such as development process and value.

The second chapter is the current judicial practice in China. It discusses the problems faced in the current judicial practice in China. Find the deep-seated reasons of the problems from the angle of departure from the law and practice, combined with the interpretation of the Supreme People's Court on the application of the "Civil Procedural Law of the People's Republic of China in 2015 and empirical data analysis.

The third chapter is the practical analysis of issues arrangement rules in Taiwan. It introduces issues arrangement rules of Taiwan area. Through the main characteristics, highlights, and compared with the judicial practice in China, proposes to be used for reference.

The fourth chapter is improving paths of issues arrangement in China. It proposes concrete proposals. From clearing system and procedures, increasing of information disclosure and utilization, improving the relevant supporting measures, etc, combined with the reality in China, put forward a concrete train of thought.

Key words: Issues Arrangement; Pretrial Procedure; Improving Paths.

目 录

引 言.....	1
第一章 民事争点整理制度概述	4
第一节 争点整理制度含义	4
第二节 国内外争点整理制度发展进程	5
一、英美法系争点整理制度发展进程	5
二、大陆法系争点整理制度发展进程	6
三、我国争点整理制度发展进程	7
四、争点整理制度发展之评介	8
第三节 争点整理制度的价值	10
一、程序保障	10
二、提升效率	11
三、实现公正	13
第二章 我国争点整理程序的实践困局	16
第一节 争点整理与证据交换的背离	16
一、证据交换形式性和实质性不对应	17
二、无谓调查和重复答辩致诉讼迟延	17
第二节 审前获取的实质信息沦为“沉淀成本”	18
一、“一步到庭”导致庭审难度大	19
二、信息利用率低沦为“沉淀成本”	19
第三节 庭前会议的“选择性司法”——对《民诉法解释》相关条文的 解读	20
一、法官对庭前会议的“选择性司法”	20
二、法官释明较为独断	21
三、争点对后诉效力缺失	22
第四节 信息不对称导致逆向选择问题	22
第三章 台湾地区争点整理规则的实用性分析.....	24
第一节 台湾地区民事争点整理规则简介	24
第二节 争点整理规则之具体内容	25

一、法官职权主导和当事人自主整理	25
二、法官行使晓谕争点的阐明权	25
三、违反争点整理程序的制裁措施	26
第三节 实用性借鉴之处的分析	26
一、规范化的争点整理程序	26
二、明确化的法官与当事人权责分配	27
三、固定化的争点整理效力	27
四、多元化的证据失权、强制答辩、证据开示等配套措施	27
第四章 我国民事争点整理程序的完善路径	29
第一节 前移路径：塔形结构下的当事人主义	29
一、程序设置：争点整理程序前移	29
二、整体架构：“法官主导与当事人外包”的塔形结构	30
三、贯穿原则：辩论原则和集中审理原则	31
第二节 精细路径：证据开示到合意趋同	32
一、同步建立：证据开示制度	32
二、信息利用：平台共享资源	33
三、争点走向：法官引导当事人合意趋同	34
第三节 效力路径：争点归纳至早期中立评估	35
一、庭审限缩：争点整理的效力	35
二、第三方引入：早期中立评估	36
第四节 相关配套措施	37
一、调查取证权和证据失权制度	37
二、法官释明义务和心证公开	38
三、建立争点效遮断机制	39
结 论	41
参考文献	42

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Overview of issues arrangement.....	4
Subchapter 1 The concept of issues arrangement	4
Subchapter 2 The development process of issues arrangement.....	5
Section 1 The development process of issues arrangement in common law system.....	5
Section 2 The development process of issues arrangement in the civil legal system.....	6
Section 3 The development process of issues arrangement in China ..	7
Section 4 Review of the development of issues arrangement	8
Subchapter 3 The value of issues arrangement	10
Section 1 Procedure guarantee.....	10
Section 2 Improve efficiency.....	11
Section 3 Achieve justice	13
Chapter 2 The current judicial practice in China	16
Subchapter 1 Departure from the issues arrangement and evidence exchange.....	16
Section 1 The formal nature of evidence exchange is not corresponding	17
Section 2 Unnecessary investigation and repeated pleading cause the delay in the proceedings.....	17
Subchapter 2 Substantial information in pretrial procedure reduces to "precipitation cost"	18
Section 1 "One step to court" increase the difficulty of court hearing	19
Section 2 Low rate of information utilization become "precipitation cost"	19
Subchapter 3 "Selective justice" in pretrial conference—comprehension of "interpretation of civil procedure law "	20
Section 1 Judges "selective justice" in pretrial conference—comprehension	20
Section 2 Judges interpretation is arbitrary.....	21
Section 3 Issues effectiveness of posterior litigation is irrespective ..	22

Subchapter 4	Information asymmetry cause adverse selection.....	22
Chapter 3	The practical analysis of issues arrangement rules in Taiwan	24
Subchapter 1	Brief introduction of issues arrangement rules in Taiwan.....	24
Subchapter 2	Rules for the reveal laws	25
Section 1	Judges authority and parties autonmy	25
Section 2	Judges execute the power of expounding issues	25
Section 3	The sanction measures of violating issues arrangement.....	26
Subchapter 3	The practicability analysis of reference	26
Section 1	Normative issues arrangement	26
Section 2	Specific division of power and liability between judges and parties.....	27
Section 3	Fixed issues effectiveness.....	27
Section 4	Supporting measures such as diversified evidence losing right, compulsion reply and evidence disclosure	27
Chapter 4	Improving paths of issues arrangement in China	29
Subchapter 1	Formal path: adversary under the tower structure.....	29
Section 1	Set up procedure: forward the procedure of issue arrangement.....	29
Section 2	Overall architecture: "judges lead and parties outsource's" tower structure.....	30
Section 3	Through principle: debate and judgment centralized principle	31
Subchapter 2	Fine path: from evidence discovery to convergence	32
Section 1	Set up synchronously: evidence discovery system	32
Section 2	Utilize information: share resources platform	33
Section 3	Issues trend: judges lead parties idea convergence.....	34
Subchapter 3	Effectiveness path: from inducting issues to early neutral evaluation	35
Section 1	Limited court hearing: issues effectiveness.....	35
Section 2	Introduce the third party: early neutral evaluation	36
Subchapter 4	Rlevant supporting measures	37

Section 1 Power of investigating evidence and evidence losing right system	37
Section 2 Judges expound duty and inner conviction disclosure	38
Section 3 Set up hiding issues effectiveness system	39
Conclusion.....	41
Bibliography	42

厦门大学博士论文摘要库

引言

审前制度的完备与精细是司法改革的热点问题，其中民事争点整理程序作为连接审前准备阶段和法庭审理阶段的桥梁，是当前民事诉讼法研究中关注的重点。在我国现行的民事诉讼法制度中，存在部分有关争点整理的内容，分别规定在 2012 年新修订的《民事诉讼法》和 2015 年初刚刚施行的最高院《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》（以下简称《民诉法解释》）之中。从立法角度来看，设置争点整理程序的目的旨在解决庭审争焦点摇摆不定、事实和证据突袭、审理片段化等实践中广泛存在的问题，理论界对此一直不遗余力的推崇。但反观我国目前法律条文的内容，现行机制仅仅触及争点整理的表面，缺乏完整的、体系化的规范性制度，导致实践操作不一，难以达到争点整理的目的。实务界对于争点整理制度存在着诸多质疑，尤其集中于价值和效率的认同问题。究竟大费周章的引入该程序能否增加实体价值？我们不妨从一则现实案例来剖析推介：

A 向 B 借款 2 万元，并约定利息，借款时间为 1 个月。A 同时找来 C 作为借款保证人，保证合同中约定在本金及利息不能还清之时，由 C 承担保证责任。借款到期后，B 多次向 A 索要欠款未果，但从未向 C 主张过权利。后因 A 下落不明，B 在保证期间届满后的第二天将 C 起诉至法院，要求 C 承担保证责任。

本案中保证期间的最后一日恰逢星期日。B 认为依据法律对国家休息日的规定，保证期间时效的计算日应当相应顺延，自己仍然在保证期间内主张权利，则 C 应当承担保证责任。C 则辩称，保证期间与诉讼时效不同，保证期间是除斥期间，不因任何事由中止、中断和延长，按照法律规定自己的保证义务应当免除。^①

如果法官根据不同的方法分析案件，将产生不同的审理流程：

【方法一】传统的要件审判法^②

B 根据《担保法》的规定对 C 的保证责任行使请求权。如图 1 所示，第

^①费江华.保证期间最后一日为节假日时可否顺延[EB/OL].<http://www.chinacourt.org>,2014-05-10.

^②邹碧华.要件审判九步法[M].北京:法律出版社,2010.117-119.

一层次就包含了三个要件：“保证合同中约定保证责任”、“债务人不能履行债务”、“权利主张处于保证期间”。这三个层次的要件均具备才能确保B具有请求权。

接下来，根据第一个要件“保证合同中约定保证责任”分析第二层次，此时需要对照《合同法》的法条内容再分解为两个要件：“B、C 保证合同成立并生效”、“依据合同 C 负有保证责任”。

再往下探究，为了判断要件1“合同是否生效”则需继续分析第三层次，将其分解为三个要件：“主体适格”、“意思表示一致”、“内容合法”。

甚至为了分析清楚是否“意思表示一致”还需要进行第四层次的分析。

从以上分析过程来看，要清楚的掌握“保证合同中约定保证责任”这一要件是否具备时，就必须现行审理后面第二、三层次的法律要件，整个审理过程完备且冗长，但一旦遗漏某一个要件将导致无法准确推理前一个层次的结论，论证将陷入混乱。

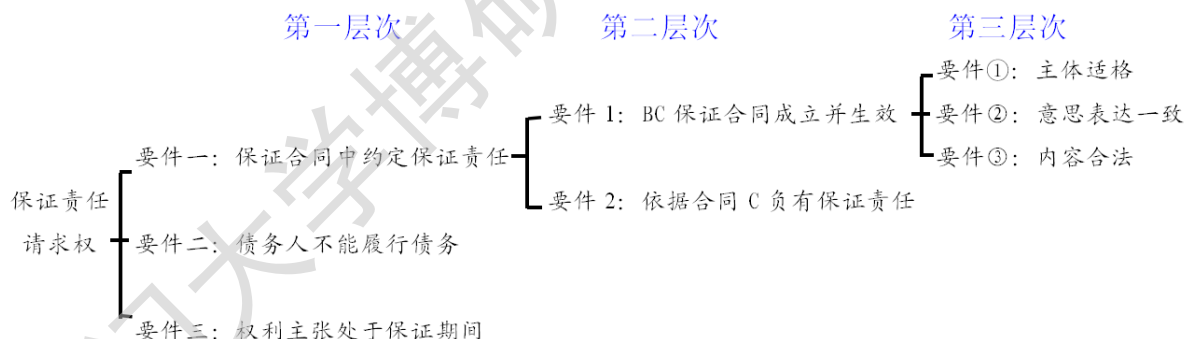


图 1：传统的要件审判法下案件分析过程

【方法二】审前的争点整理法

在庭前的准备阶段，法官召集双方当事人共同协商以整理争点。通过多次沟通后发现，B、C 对于要件一和要件二并没有争议，本案的争点不是借款和保证的事实，也非还款能力的局限，C 仅仅对要件三提出了抗辩。而由于 C 对要件一和要件二不作抗辩，则以此延伸的第二、三层次的法律要件毫无审理的必要，庭审的审理范围集中在“权利主张是否处于保证期间”的问

题上。与传统要件审判法相比，争点整理法的审理范围大大缩小。

本案采用了争点整理法获悉最终争点后，法官在庭审过程中据此当庭调解，释明告知双方保证期间是一种除斥期间，其最后一日为节假日时不可顺延。最终，经过协商沟通，B 主动撤回起诉，并表示待找到债务人 A 后直接向其主张权利。

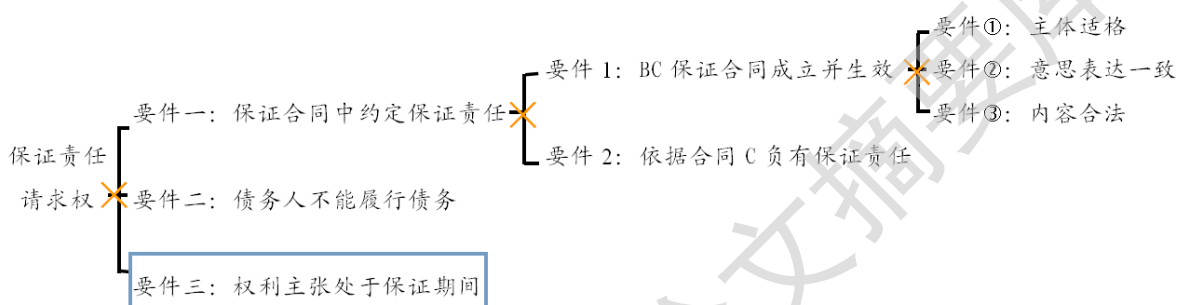


图 2：审前的争点整理法下案件分析过程

通过两种方法的对比可以发现，审前的争点整理程序起到了提前固定案件焦点的作用。在明确了双方对于要件一和要件二没有争议的前提下，只需直截了当的审理要件三，争议焦点即可确定为“保证期间最后一日为节假日时可否顺延”。这一争点的归纳既为庭审指明了方向，也为后续的调解过程奠定了基础。

可见审前程序通过提前介入案件的实体过程丰富完善了诉讼程序的完整性和争点整理的有效性，并通过有序衔接从很大程度上提升庭审阶段效率。精细化的审前准备程序致力于获取实质有效的信息，并将获取的信息用于整合评估分析，从而为诉讼作出前瞻预测，并进一步推进当事人和解，形成指向明确、快捷高效、和谐对抗的审理模式。

第一章 民事争点整理制度概述

第一节 争点整理制度含义

“争点”，顾名思义是争议、争端之义，最早来源于希腊文 $\sigma\tau\alpha\tau\iota\varsigma$ (stasis)，一般翻译为“争议点”，也有学者将它译作“争端”或“争论点”。

^①争点的内涵目前并没有明确的法定概念，但法学界基本形成较为统一的广义认识，即争点包括事实争点、法律争点、证据争点和程序上的争点等内容。具体而言，事实争点是案件双方关于事实存在与否及如何存在的争执，包括主要事实争点、间接事实争点和辅助事实争点等；法律争点是对一定事实的法律性质的争执，包括对既有法律规范冲突的调整、模糊词语意义的确定，以及法律空白的补充等；证据争点是当事人对证据能力、证明力的争执，主要包括证据取得是否真实合法，取证的手段、取证的途径、证据具备的合法表现形式等；程序上的争点是当事人就某个程序问题发生的争执，如当事人适格、申请回避、证人出庭、管辖异议问题等。^②

对争点进行整理所蕴含的诉讼逻辑在于，法官裁判时需要对事物表面现象进行归纳和抽象，找出事物的内在联系，才可能深入认知事物的本质。^③争点整理程序随着诉讼法体制的演变，成为了两大法系审前程序的核心内容，既涉及实体问题，也涉及程序问题。民事诉讼以争端作为开启，以争端的解决作为结束，串联其中的便是争点的问题。争点整理程序围绕这重要的一环，将争端具化为当事人之间、当事人与法官之间就分歧和争议达成共识，法官予以阐述告知、乃至明确固定的过程。一般的争点整理可以简化为以下流程：双方当事人通过书面或口头的方式提出事实主张、证据资料，并无保留的向对方和法官开示；法官在熟悉当事人已主张的要件事实、间接事实、辅助事实和证据资料的基础上，就存在的法律争议与当事人商讨，协助当事人排除

^①舒国滢.“争点论”探赜[J].政法论坛,2012,(2):12-13.

^②齐树洁,主编.民事审前程序新论[M].厦门:厦门大学出版社,2011.84-86.

^③一个心理学的病例解释了这个诉讼逻辑：一位记忆力超强的人看过一篇文章后过目不忘，但是他并无法真正理解文章的意义。心理学家发现此人只能将文章的文字片段记录下来，却不能对相关联的核心内容同时记忆，因此无法掌握文章的内在含义。这个病例说明了将自然界分散随机的事物加以归纳和抽象的重要性，而争点整理恰好集合了诉讼中归纳和抽象事实、主张、抗辩、证据的功能。

无争议的事实、略去不必要的证据，使双方就实质性的争点达成共识，随之形成简化性的争点协议，并围绕该协议进行庭审的过程。

第二节 国内外争点整理制度发展进程

争点整理从无到有的发展过程是司法实务关于诉讼目标更迭的衍生产物，两大法系由于具有不同的诉讼制度，也赋予了争点整理程序不同的特点。

一、英美法系争点整理制度发展进程

英美法系国家由于采取对抗制和陪审制，当事人拥有高度自主权，争点整理程序的产生与防止当事人滥用诉权和遏制裁判突袭有着必然联系。英国民事诉讼程序为英美法系诉讼制度的发展提供了基本形式，美国的诉讼制度则在此基础上演变并进一步创新。以英国和美国争点整理的发展进程为考察对象，可以通过其显见的特征总结英美法系民事争点整理制度的共性。

（一）英国

早期英国民事争点整理程序基本围绕诉答程序的形式构建。特别是在普通法的诉答程序中，通常具体表现为当事人之间为明确双方所争执的争点而交换诉状和答辩状的过程，形成“一争点一个诉、一个诉一令状”的形态。^①19世纪后，在边沁功利主义改革浪潮^②的推动下，英国令状制和诉讼形式被完全废除，进化为只需要以书面程序明确当事人对案件事实的事实诉答，以往明确案件事实依据的证据的证据诉答和明确案件事实依据的法律的法律诉答等诸多环节被取代，诉答功能得到简化，更加注重其实质效果。^③而随着民事诉讼体制的改变，1999年英国生效实施的民事诉讼规则强化了繁简分流的程序改革，诉答程序在此基础上丰富了证据开示的内容，加强了法院的职权控制，减少法院资源的浪费和诉讼的迟延。英国的司法改革也逐渐赋予法官对诉讼各环节的控制权，例如在诉讼早期确定事实并决定是否将其纳入审理，集中争点后主动引导当事人寻求诉讼外纠纷解决方式，居中协调当事人和解

^①江平,主编.民事审判方式改革与发展[M].北京:中国法制出版社,1998.238.

^②石伟.缘何是边沁创立了分析法学——对《论一般法律的研究》[A].付子堂.经典中的法理[C].北京:法律出版社,2011.7. “……边沁法律体系的逻辑自洽性在于，分析法学思想与功利主义思想指向共同的问题意识——法律改革……”

^③赵泽君.民事争点整理程序研究[M].北京:中国检察出版社,2010.75.

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.